IESVS, MARIA, IOSEPH.

ALEGACION EN DERECHO POR D. GILABERTO CARROS, y Centellas, Olim Don Otger Catalan, &c.

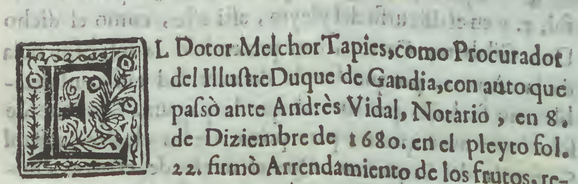
CON

DON JVAN BAVTISTA LORENS Dotor en Derechos.

EN EL PLEYTO.

SOBRE LA VALIDIDAD DE LA PAGA del Arrendamiento de Nules, del tiempo que corriò de 31. de Octubre de 1692. hasta los primeros de Iunio de 1695.

HECHO.



EL Dotor Melchor Tapies, como Procurador del Illustre Duque de Gandia, con auto que passò ante Andrès Vidal, Notario, en 8. de Diziembre de 1680. en el pleyto fol. 22. firmò Arrendamiento de los frutos, reditos, y derechos Dominicales del Marquesado de Nules, Villas de Moncofa, Mascarell, y Villa Vieja, à favor del Dotor Iuan Bautista Lorens, por tiempo de ses años, que empeçaron à correr desde primero de Iunio die 1691. por precio de 1350. libras, medianeramente, en el dia de Navidad de Nuestro Señor, y San Iuan Bautista,

em-

empezando la primera paga, dia de Navidad de 1691. principio de 1692. la segunda, en el dia de San Iuan del mismo año, y assi en los demàs.

2 Pero como estava pendiente el pleyto del Saquestro del Marquesado de Nules, y de dichas Villas, y se esperava brevemente la declaracion, como con efeto se obtuvo, en que se mandaron Saquestrar dichas Villas, segun la Real Sentencia, ganada con votos del S. S. R. Consejo de Aragon, y publicada por Ioseph Lorenço de Saboya, en 31 de Octubre de 1692. en el pleyto de Saquestro fol. 123. previno el caso el Procurador del Illustre Duque de Gandia, en 18. de Iunio 1691. firmò carta de pago al Dotor Iuan Bautista Lorens, de 7425. libras, de todas las soluciones que fenecieran, por razon de dicho Arrendamiento, del dia de San Iuan de Iunio de 1692 en adelante, està presentada à fol. 2.

3 Y receландо, que despues de la publicacion de la Real Sentencia de Saquestro, el Real Sequestrador instaria execucion por la paga de Navidad del año 1692. principio de 1693. previno el juyzio el Arrendador, con peticion de 6. de Febrero fol. 1. y presentando dicha Apoca, pidiò se declarasse aver pagado legitimamente, y que no podia ser executado.

4 Opusose el Real Saquestrador, con peticion del fol. 3. y en el discurso del pleyto, assi este, como el dicho Don Gilaberto Carros, han pretendido la insubsistencia de la Apoca, porque siendo de cantidad tan considerable, no se hallò presente el que la pagaua. Que fuè de soluciones anticipadas, para privar de los efectos la Real Sentencia del Saquestro. Que el recelo de este era eminente, desde el año 1674. en que aprendiò de hecho la possession de Nules, el Illustre Duque de Gandia, pues yà en las gracias que hizo à la Villa, se previno este caso del Saquestro, segun los instrumentos del fol. 50. fol. 55. fol. 59. fol. 60. y fol. 64. de que tuvo noticias el Arrendador, como lo confiessa su Procurador, instruydo sobre el 5. y 6.

6. Capitulo fol. 12. y porque el precio de este Arrendamiento, era la metad de lo que se arrendò el Marquesado, por el Illustre Marquès Don Ioachin, con auto que passò ante Alexandro Ripoll Notario, en 30. de Abril 1671. fol. 29. todo lo qual hazia insubsistente la Apoca, y mas siendo firmada, no por el Illustre Duque de Gandia, sino por su Procurador, sin poder especial para cobrar pagas anticipadas.

5 Y aunque por parte del Arrendador, se pretende avria pagado bien, porque aun que pagò anticipadamente, avria hecho la solucion con buena fee, y à la misma persona con quien contratò, el qual tendria poderes suficientes para cobrar, segun resultaria del instrumento de poder, exibido en el pleyto fol. 76. en el discurso de esta Allegacion se verificarà, no ser legitima la solucion, por las razones siguientes.

6 La primera, porque el poder concedido al Dotor Melchor Tapies, por el Illustre Duque de Gandia, solo fuè para cobrar las pagas vencidas, pero no las anticipadas, ni otra cosa persuaden las clausulas: *Quæ de præsenti debentur, & in eventum debebantur*, porque estas deven referirse solo, à que el poder no se quoarta à las presentes, sino à las venideras, però caydas las pagas, como reprobando la opinion de Graciano, lo resuelve Antonio Merenda, *controvers. tom.* 4. *lib.* 24. *cap.* 26. *num.* 20. ibi:

7 *His proximum est, examinare doctrinam Gratiani. C. 515. num. 30. & seqq. an solucio debiti ante diem liberet debitorem, si fiat administratori, quando dies à dicta fuit favore debitoris; quod ipse afirmat, cũ in potestate eius sit, suo renunciare favori, l. penult. C. de pactis, nec debeat converti in eius odium id, quod ipsius favore fuit introductum. l. quod favore. C. de legibus, contrarium sentio, quia ij qui comitunt alijs suarum rerum admiuistracionem, eius mentis sunt, vt quando minus periculum adiri potest, subeant, dum eis tradunt res suas administrandas: adeas scripta supra lib. 8. cap. 38.*

 num.

num.8. & consequentèr nulla causa extat credendi, eis datam fuisse facultatem respectu exactionis eorum creditorum, quæ non expectabant ad tempus, quod assignatum fuit ipsorum administrationi, cum itaque soluciones, de quibus agitur, non essent tunc temporis faciendæ vtique ignorabatur, debitorem, eas esse ante tempus facturas; etiam si ergo amplissima sint verba potestatis, quæ data fuerint administratori non tamen huic sunt tradenda: adeas l. si quis ita. §. Si quis cum ignoraret, de testament. tutela, & script a sup. lib. 16. cap. 49. num. 16. cum seqq. Y à este sentir se inclina Carlo Antonio de Luca, en las observaciones à Graciano cap. 227. porque despues de referida la opinion de Graciano, refiere està en vltimo lugar.

8 Antonio Amato, *variar. resolut. part. 1. resolut. 29. à num. 12.* ibi: *Quintus est casus quod procuratori cum mandato ad exigendum; si sit à debitore solutum anticipate, ante cessam solutionis diem, procuratore inde revocato, vel non solvendo effecto, non liberatur debitor, nec creditor constituens tenetur huiusmodi solutionem debitori admittere*, y aunque Escobar, *de ratiosinijs. cap. 23. à num. 50.* Graciano *cap. 227. sub num. 33. lib. 2. & cap. 505. num. 30. 31. & 33.* sigan la opinion contraria, en caso de ser el Procurador, con libre, y general administracion, no se verifica en nuestra especie, por no haver constado, tenga tal poder el Doctor Tapies, ni la opinion de estos Autores, es segura, porque Graciano en el cap. 227. num. 33. lo dexa en duda, y le reprueba Merenda, y Antonio Amato, en la dicha *resolut. 29. num. 12.*

9 Confirmase esta resolucion, porque el Procurador en perjuyzio de quien le constituyò, no puede cobrar anticipadamente, y en el caso de no querer ratificar la solucion, no queda libre de las contigencias el deudor, como en terminos de diminucion de moneda, que sobre viene despues de la solucion, y antes del plazo, lo siente Baldo *l. accepta. num. 28. C. de vsuris.* Antonio Fabro *in cap. tit. de solutianibus. diffinit. 14.* Graciano,

tom

tom. 2. discept. 260. num. 19. y en los Tesoreros, y Administradores publicos, que tienen poder con libre, y general administracion, Alexandro 35. *variar. resolut. lib. 2. de procuratoribus, resolut. 1. à num.* 1. lo sienten comunmente los DD. que cita Larrea, *decis. 17. per tot. & allegat. 85. à num. 9.*

10 Lo otro, porque esta anticipada solucion, es insubsistente, por ser antes del dia destinado, y en perjuyzio del dicho D. Gilaberto, que obtuvo la Real Sentencia del Siquestro, y la de Missìon en possessìon del Marquesado de Nules, Villas de Moncofa, Mascarell, y la Villa Vieja, y parece formal el texto, *in l. eum qui. 15. ff. de annuis legatis.* ibi: *Et perdituro id ei hæres ante diem restituisset, nullo modo liberatum esse.*

11 Lo otro, porque entre las anticipadas soluciones, deven considerarse muchos casos; el primero, quando se hazen à vn Prelado de vna Iglesia, las quales no dañan al successor, segun lo dispone el Sagrado Concilio Tridentino, *secc. 25. cap. 11. de reformatione*, donde se reprueban los Arrendamientos hechos con anticipadas soluciones, ibi:

12 *Magnam Ecclesijs perniciem offerre solet, cum earum bona à representata pæcunia, & in successorum præiudicium alijs locantur: omnes igitur hæ locationes, si anticipatis solucionibus, fiant nullatenus in præiudicium successorum validæ intelligantur, quocumque indulto, aut privilegio non obstante*, y sobre dicho texto Barbosa *num.* 1. Caldas Pereyra *de renovatione emphiteusis. quest. 20. num. 3. & emptione. cap. 26. num.* 8. Zærola *in praxi Episcoporum. part. 1. verb. Alienatio rerum Ecclesiæ vers. ad* 7. Gutierrez *de iuramento confirmatorio. part. 3. cap. 3. num.* 2. Amato *variar. resolut. 29. à num. 1.*

13 El segundo caso es, quando el Arrendadamiento es hecho por el possehedor de vn Mayorazgo, porque en este caso, tambien es prohibido hazerle, con pacto de anticipadas soluciones, ò el cobrarlas, sin estàr p[illegible]

 veni-

venido en el instrumento, que se anticipassen, porque en perjuyzio del sucessor, no causa liberacion, per text. *in l. cum pater. 77. §. A filio. 10. delegat. 2.* y en terminos Carrosio *de locato. part. 3. conclus. 20. num. 75.* Grasis *excep. 25. num. 107.* Lara *de Aniversarijs, & Capellanijs. lib. 1. cap. 9. à n. 49.* Pedr. Barbos. *in l. Filio familias, §. vltimo, n. 27. ff. solut. matrim.* Olea *de ces. iurium. titu. 4. q. 1. n. 20.*

14 Pedro Surdo *decis. 326. à num. 78. & 79.* ibi: *Non tamen tenetur servare anticipatas soluciones, sic dicimus, quando prælatus locavit vtiliter nomine Ecclesiæ, quia & si tunc tenetur successor stare locationi tamen exigit de novo pensionem.*

15 Pedro Barbosa *ad leg. si cum filio. §. final. num. 26. in fine. ff. soluto matrimonio.* ibi: *Secundo limita, vt in casibus, in quibus locatio transire potest ad successorem, si tamẽ locator percepit anticipatas solutiones, & moritur prædecessor, non tenetur observare anticipatam solutinem, sed locationem quidem observabit, cæterum coget conductorem sibi solvere pensiones quas anticipatas mortuo solvit: & conductor ipse habebit recursum adversus hæredes locatoris, si fuerit solvẽdo iuxta Regulam. l. pro hæreditarijs, C. de hæredi actio. alias sibi imputet, quia anticipatè solvendo, sibi in hunc casum non cavit.*

16 Antonio Amato *variar. resolut. 29. num. 5.* ibi: *Secundus casus, quando sumus in bonis non Ecclesiasticis, sed in illis casibus, & personis, in quibus successor non tenetur stare colono, sed potest eum expellere quia succedit proprio iure per extinctionem iuris locatoris, puta quando locavit vsufructuarius, vel emphyteuta, & res devoluitur ad proprietariũ, vel quãdo locavit possessor maioratus, quo mortuo, res devoluitur ad successorem, & in alijs similibus casibus, & iste casus assimilatur primo casui, nec nocent anticipatæ solutiones.*

17 Salgado *in labyrint. credit. part. 2. cap. 29. num. 47.* ibi: *Hinc possessor maioratus, aut prælatus, non possunt admitere prænaturam, & anticipatam solutionem, in præiudicium successorum, qui scilicet decesserunt termino solutionis pendente.*

18 El

18 El tercer caso es, quando la solucion anticipada, es en perjuyzio de tercero, y entonces no puede admitirse antes del dia, como sienten Bartulo *in l. 1. num. 11. ff. de legatis 1.* Amato *dicta resolut. 29. num. 6.* Salgado *in labyrint. part. 2. cap. 29. num. 46.*

19 De este principio nace, que es nulla la solucion anticipada, quando al tiempo de la paga podia ser otro dueño de la deuda, Bartulus *in l. cum pater. 77. §. A filiæ. de legatis. 2.* Hieronymus Laurentius *decis. 117. num. 3.* Perez de Lara *de Anniversarijs. lib. 1. cap. 9. num. 50.* Valeron *de transact. tit. 3. quæst. 3. à num. 15.* ni al Prelado moribundo, en perjuyzio del successor, Donelo *lib. 16. coment. cap. 11.* vbi Osualdus *littera D.* Valeron *dicto tit. 3. quæst. 3. num. 15.*

20 Por el mismo perjuyzio de Tercero, no subsiste la restitucion prematura del heredero gravado à restituir al tiempo de su muerte, Molina *de primog. lib. 2. cap. 4. à num. 23.* y alli sus Addent. el señor Leon, *decis. 100. a num. 4.* el señor Crespi, *obseru. 22. à num. 117.*

21 Confirmase lo dicho, lo primero, porque el successor de vn mayorazgo, no està tenido al arrendamiento hecho por su antecessor, Palaez a Mieres *de maiorat. part. 4. quæst. 25. à num. 1.* Molin. *de primog. lib. 1. cap. 21. a num. 1. 2. & 3.* y alli sus Addent. Gom. *ad leg. 40. Taur. num. 89. vers. Iuxta quod.* Castill. *controu. lib. 5. cap. 161. à num. 5.* Amato *resol. 29. num. 5.* Torre, *de maiorat. Italiæ, part. 2. quæst. 7. num. 5.* Por lo que menos estarà tenido a dar por bien hechas las soluciones anticipadas, Pedr. Barbos. *ad l. Filio familias, §. vlt. num. 27. ff. solut. matrimonio.*

22 Sin que obste, que la Real Sentencia de Sequestro, no quitò la possession al Illustre Duque, y que aviendo cobrado antes las pagas anticipadamente, no deve el Arrendador ser condenado en pagar segunda vez: porque se responde, que en continente, despues de dada la Real Sentencia de Saquestro, quedò inhibido el Illustre Duque, para percibir los frutos, Burato *decis. 398. num. 4.* Rota *decis. 333. num.*

4.

4. *part.* 9. *tom.* 2. Y en continente deviò abstenerse de percebir dichos frutos, Valençuela *cons.* 70. *num.* 83. Rota *dict. decis.* 333. *num.* 6. y passò al Sequestrador el derecho de percebir aquellos, y de administrarles, segun la Real Sentencia, Posthio *de manut. observ.* 52. *num.* 6. & 10. Rota *decis.* 363. *num.* 7. *part.* 12. por lo que la solucion de pagas, cuyos frutos nacieron despues del Sequestro, aun hecha al Illustre Duque, no subsiste, porque deviò considerar el Arrendador, que podia venir caso, que naciessen tocando à otro su percepcion, vt supra num. antecedenti, Amato *variar. resolut.* 29 *num.* 11. ibi:

23 *Imputet sibi ideo conductor prout quilibet alius qui fructus futuros emit, si non considerat casum evenire posse in quo fructus nascantur translato rei dominio in novum dominium, & non nascantur in posse, & dominio vendentis, siquidem eo casu favore emptoris pro non natis habentur.*

24 Demàs, que esta Apoca se presume fraudulosa, y simulada, lo primero, por ser de anticipada solucion, Angelo *cons.* 27. *in fine.* Bertasolo *lib.* 2. *cons.* 253. *num.* 8. Bossio *de dote. tom.* 1. *cap.* 10. *num.* 162. *pag.* 419. ibi: *Quarta fraudis coniectura, quando confessio dotis solutæ facta fuisset ante adventum temporis iuxta instrumẽtum, seu Apocham promissionis dotis conventi, eo quod huiusmodi solutio anticipata videatur inverisimilis, & hanc eandem coniuncturam confessionis ante elapsum tempus solutionis faciendæ inducere præsumptionem fraudis.*

25 La Rota Romana apud Buratum *decis.* 108. *num.* 10. ibi: *Tertio ponderabatur, quod hoc modo solutio partis dictæ dotis facta fuisset ante adventum temporis iuxta Apocham insertam Conventi, quod etiam est inverisimile.*

26. Todo lo comprueba el Cardenal de Luca, *tom.* 6. *de dote. disc.* 159. *num.* 72. ibi: *Quinta, si solutio facta sit antequam eius dies cedat, quoniam anticipata solutio suspecta est, cũ hodie rari sint, qui tẽpore Convento adimpleant promissa*

27 La segunda, porque es demasiada liberalidad, pagar plazos de cinco años adelantados, y vna suma tan consi-

ſiderable, como la de 7425. libras, y por conſiguiente, à de preſumirſe ſimulada la Apoca, Farinacio *de ſimulatione, quæſt.* 162. *num.* 181.

28 La tercera, que la Apoca, la firmò el Dotor Tapies, auſente quien pagava, ſin conſtar de la verdadera numeracion, y eſto tambien la haze preſumir ſimulada, Maſcardo *de probationibus. lib.* 2. *concluſ.* 815 *num.* 20. Farinacio *de ſimulatione. dicta quæſt.* 162. *num.* 189.

29 La quarta, aver pagado anticipadamente, ſin embargo de la notoriedad del pleyto, y rezelo del Saqueſtro, previſto yà al tiempo de la poſſeſsion, ſegun los autos de las gracias, de que conſta por confeſsion del Arrendador, tenia noticia; y baſtaria eſte rezelo, y rumor, para que eſta anticipada ſolucion, ſe tuvieſſe por fraudulofa, Larrea *allegat.* 85. *num.* 9. *&* *deciſ.* 15. 16, *&* 17. con muchos que cita.

3 Y finalmente, porque eſtando prohibido en el derecho, la anticipada ſolucion, en perjuyzio de tercero, deviò el Arrendador prevenirſe para el caſo, de que al tiempo de caer la paga, fueſſe otro dueño de los frutos, y no aviendo prevenido eſte caſo, ſolo le queda la accion de recobrar la cantidad del Illuſtre Duque de Gandia, argument. *l. ſi quis domum.* §. 1. *ff. locati.* y con muchos Pedro Barboſa *in l. ſi ſilio.* 26. §. *final. ff. ſolut. matrimoni. num.* 26. Antonio Amato *variar. reſolut. cap.* 29. *num.* 11. *in fine.*

31 Sin que obſte pretender, que el Arrendador avria pagado con buena fee, y que eſta baſtaria à juſtificar la liberacion de la manera que el que paga al injuſto poſſeedor, al Prelado inſtruſo, ò heredero putativo, queda libre por la buena fee, ex trahitis à Salgado *in labyrinth. part.* 2. *cap.* 9. *num.* 33. 34. 35. *&* *vſque num.* 41. y por la doctrina del Cardenal de Luca *tom.* 14. en las anotaciones al Sagrado Concil. Trident. *ſeſſ.* 25. *de Reforma. cap.* 11. q̃ es el diſcurſo 47.

32 Porque en ſatisfacion ſe reſponde, que la razon formal, por la qual las ſoluciones hechas al injuſto poſſeedor, Putativo Prelado, ò heredero, dañan al ſucceſſor, pero no las enagenaciones hechas por eſtos, es porque la ſolu-

lucion es acto necessario, y la enagenacion es voluntaria, y por està razon, la solucion hecha à aquellos, induce liberacion, pero los contratos, y enagenaciones, no subsisten, como doctamente Salgado *in labyrint. part. 2. dicto cap. 9. num. 114.*

33 Y esta razon solo es aplicable à las soluciones de los terminos vencidos, no empero à las anticipadas, porque aunque las primeras sean necessarias, las segundas son voluntarias, y pagò contra la prohibicion de derecho, y en perjuyzio de tercero, y porque es incompatible la buena fee, con la fraude, y esta se cometiò en pagar anticipadamente, *quia fraus etiam in tempore comititur. l. ait Prætor. 10. §. Si cum diem. ff. quæ in fraudem credit. l. omnes. 17. §. fin ff. eodem.* Salgado *in labyrint. part. 2. cap. 29. num. 42. 43. & 44.*

34. Por lo menos mi cortedad no ha encontrado Autor, que dispute la question en terminos de soluciones hechas anticipadamente al posseedor de vn Mayorazgo, que no las dè por nullas, y que no imponga obligacion de reiterar la paga al Arrendador, porque tuvo culpa de adelantar la solucion, sin el resguardo para el caso en que los frutos, cuyas pagas adelantava, naciessen en ageno dominio.

35 Y en el caso presente concurren las circunstancias de fraude, y simulacion, que dexamos ponderadas, que totalmente excluyen la buena fee.

36 De lo contrario quedaria ilusorio el Saquestro, porque siendo assi, que al Saquestrador pertenece arrendar, y cobrar, como lo siente Salgado *in labyrint. part. 1. cap. 13. à num 32.* quedaria sin efeto la Real Sentencia, si esta anticipada solucion pudiesse subsistir.

37 Y siendo cierto, que en la Real Sentencia de Saquestro, se cometiò al Saquestrador, la percepcion de todos los frutos al Señor pertenecientes, como les cobrava el Illustre Marquès Don Ioachin, cessaron las gracias, que de parte de ellos hizo el Illustre Duque, que importavan mas cantidad, que el precio del Arrendamiento, y deviò cessar este, y cessò, porque fue hecho en nombre proprio, siendo bienes vinculados, como se ha declarado en Real Sentencia de im-

immission, Barbosa *in l. si filio. 26. §. final. num. 28. ff. solut. matrim.* y aviendo puesto instancia el dicho D. Gilaberto, para que se declarasse assi en la peticion del fol. 15. se contradixo por Don Iuan Bautista Lorens, continuando hasta San Iuan 1695. en el Arrendamiento antiguo, excluyendo por este medio al Saquestrador de la percepcion de los frutos, segun les cobrava el Marquès Don Ioachin, gozando los vassallos de las gracias, en tan grave perjuyzio, que sin ellas vale de Arrendamiento el Marquesado 3830. libras, segun el auto del fol. 29. y passandolas por legitimas, pagava el Arrendador 1350. libras, segun el auto del fol. 38. que prosiguiò Don Iuan Bautista Lorens, y por esta razon deve rehazer al dicho Don Gilaverto Carros esta perdida, segun el texto expresso en la *ley 27. ff. de dolo.* ibi: *Dolo malo eius factum est quo minus pervenerit, l. arbitrio. 18. §. Dolo. 4. ff. eodem.* ibi: *Sed vt tantum actor consequatur, quasi eius interfuerit id non esse factum.*

Por lo que fia se declararà à su favor, assi lo siento. Salva, &c.

Dotor Iuan Bautista Losà.

Imprimatur.

Pons, Reg. Fisc. Adv.

fontanella decis. 145.